

学校编码: 10384
学 号: X200108112

分类号_____密级_____
UDC _____

厦 门 大 学
硕 士 学 位 论 文

私 分 国 有 资 产 罪 研 究
Research on the Crime of Unauthorized Partition of
State-own Assets

杨 世 龙

指导教师姓名: 李兰英 副教授

专 业 名 称: 法 律 硕 士

论文提交日期: 2005 年 4 月

论文答辩时间: 2005 年 月

学位授予日期: 2005 年 月

答辩委员会主席: _____

评 阅 人: _____

2005 年 4 月

厦门大学博硕士论文摘要库

中文摘要

私分国有资产罪是 1997 年刑法典增设的新罪名，其立法内容和司法实践中的困惑都需要进一步探讨和完善。本文试图结合具体的案例，重新阐释立法规定，并为惩罚和遏止这一犯罪提供一些建议和思考。全文共分四章，比较系统地探讨了私分国有资产罪的几个基本问题。

第一章简要介绍了私分国有资产罪的历史沿革、立法意义、概念，认为本罪罪名应为私分国有资产罪。为本文的深入讨论做了铺垫。

第二章是本文的主要部分，分别论述了私分国有资产犯罪构成四个方面的要件。私分国有资产罪是单位犯罪。认为该罪的犯罪客体是国家对国有资产的所有权和国家廉政建设制度，对国有资产进行了界定，提出了客体要件应予废除。分析了本罪的客观方面的三要素，其中私分的数额问题是刑法理论争议的焦点，认为应采用双重数额标准。本罪主体具有两个特征，界定了作为受刑主体的责任人员。认为本罪的主观方面只能是故意，应具有违法性认识。

第三章讨论了私分国有资产罪罪与非罪、此罪与彼罪的界限以及其他认定方面的问题。有利于我们进一步掌握本罪的本质特征。

第四章是笔者结合司法实践讨论了本罪的立法完善。提出了第 396 条应合并为一罪即私分国有资产罪以及也应将单位列为被告等问题的探讨。

关键词：私分国有资产；单位犯罪；立法完善

厦门大学博硕士论文摘要库

Abstract

The crime of unauthorized partition of state-owned assets was newly added when the criminal law was revised in 1997, There exist quite a few questions on the criminal legislation consists and judicial practice worth perfecting and probing into. The article introduces several cases newly interpreting legislation consists, and proposes some advices and suggestions attempting to further strike down the crime. The article divides into four chapters, it elucidates the basic questions of the crime.

First chapter: Introduces the legislation history and the legislation classification and the concept of the crime of unauthorized partition of state-owned assets, The crime of unauthorized partition of state-owned assets should be the name of the crime. It is basic question on elucidating the article.

Second chapter: Second chapter is the main parts of the article, it elucidates the four important conditions of the article. The crime of unauthorized partition of state-owned assets is belong to unit crime. Proposes that the object of this crime is the right of state-owned assets and country's administrative system of state-owned assets, and carries on the limits of the state-owned assets, considers the object of all crime should be repealed. analyzes the 3 important elements of the objective condition, it is the focus of discusses on unauthorized partition, and should be the mutual standard. There are two characteristic the subject conditions of the crime. Considers it is only consciousness the subject conditions of the crime, and also should fits in understand violating law.

Third chapter: Mainly determining the boundary between crime and non-crime, this crime and other crime of this crime and so on. this is help to studying characteristic of the crime.

Fourth chapter:perfecting the legislation of unauthorized partition of state-own assets,and considers the two terms of the 396th article of the criminal law should determine the name of the crime viz. the crime of unauthorized partition of state-own assets,and also considers unit as defendant and so on.

Key words:Crime of unauthorized partition of state-own assets Unit crime Legislation perfection

厦门大学博硕士论文摘要库

目 录

引 言	1
第一章 私分国有资产罪概述	2
一、私分国有资产罪立法沿革	2
二、私分国有资产罪立法评述	3
三、私分国有资产罪的概念	5
四、私分国有资产罪罪名称谓问题	5
第二章 私分国有资产罪的构成要件	7
一、私分国有资产罪的客体	7
(一) 私分国有资产罪客体的学说及评述	8
(二) 私分国有资产罪的对象	13
(三) 关于国有单位"小金库"财产的界定问题	17
二、私分国有资产罪的客观方面的要件	17
(一) 违反国家规定	18
(二) 以单位名义将国有资产集体私分给个人	20
(三) 数额较大	23
三、私分国有资产罪的主体	25
(一) 私分国有资产罪的主体的学说及评述	25
(二) 对立法上私分国有资产罪主体的疑问	30
四、私分国有资产罪的主观方面	34
(一) 私分国有资产罪犯罪故意的争论及评述	34
(二) 私分国有资产罪的故意表现形式	38
(三) 私分国有资产罪的犯罪目的	39

第三章 私分国有资产罪的认定	41
一、 罪与非罪的界限	41
(一) 私分国有资产罪与正当发放奖金、津贴的界限	41
(二) 私分国有资产罪与一般违反财经纪律挪用国有资产的行为的界限	43
(三) 私分国有资产罪与一些商业行为的界限	43
二、 私分国有资产罪与相关罪的界限	43
(一) 私分国有资产罪与共同贪污罪的界限	43
(二) 私分国有资产罪与私分罚没财物罪的界限	45
(三) 私分国有资产罪与滥用职权罪的界限	46
(四) 私分国有资产罪与徇私舞弊低价折股、出售国有资产罪的界限	47
(五) 私分国有资产罪与挪用公款罪的界限	48
三、 私分国有资产罪认定的其他问题	49
(一) 关于追诉时效的问题	49
(二) 关于主从犯的问题	50
(三) 关于自首问题	50
(四) 关于赃款的追缴问题	51
第四章 私分国有资产罪立法完善	53
一、 关于私分国有资产罪的罪数问题	53
二、 单位与责任人员是否均应列为被告人	55
(一) 单位与责任人员均应列为被告人	55
(二) 如何适用诉讼程序	55
参考文献	58
后 记	62

Contents

Foreword	1
Chapter 1 The general situation of the crime of unauthorized of state-own assets	2
Section1 The legislation history the crime of unauthorized state-own assets	2
Section2 The legislation discusses the crime of unauthorized state-own assets	3
Section3 The concept the crime of unauthorized state-own assets	5
Section4 The accusation the crime of unauthorized state-own assets ..	5
Chapter 2 Important conditions constituting the crime of unauthorized state-own assets	7
Section1 The object the crime of unauthorized state-own assets.....	7
Section2 The objective elements the crime of unauthorized state-own assets	17
Section3 The subject the crime of unauthorized state-own assets	25
Section4 The subjective elements the crime of unauthorized state-own assets	39
Chapter 3 Determination of the crime of unauthorized state-own assets	41
Section1 Diving lines between crime and non-crime of unauthorized state-own assets	41
Section2 The diving lines between the crime of unauthorized state-own assets and some relevant crimes	43
Section3 The other determination of the crime of unauthorized	

state-own assets	49
Chapter 4 Legislation perfection the crime of unauthorized	
state-own assets	53
Section1	53
Section2	55
References.....	58
Conclution	62

引 言

我国实行社会主义商品经济以来，由于新旧体制转换，国有资产管理环节薄弱，国有资产流失情况严重。以单位名义集体私分国有资产便是国有资产流失重要的表现形式之一。笔者于 2001 年、2003 年就曾参与查处了两起集体私分国有资产案，涉案金额高达 357 万余元。

但从全国范围来看，自从刑法典设立该罪名以来，一方面司法实践中全国各地查办该类案件的数量和质量却不尽人意，厦门地区仅有寥寥数件；另一方面刑法理论界对私分国有资产罪的讨论或如蜻蜓点水，着墨不多，不作为论述的重点，或泛泛而谈，浅尝辄止，或根本不提私分国有资产罪。可以说，刑法理论界对私分国有资产罪基本问题的研究，无论是广度还是深度方面都很不够。目前，刑法理论界对该罪的分歧，主要体现在对私分国有资产罪的客体、犯罪对象、犯罪主体以及罪与非罪、此罪与彼罪的界限等方面。笔者认为，私分国有资产罪在保护国有资产免于流失的方面存在积极的作用，但是司法实践中仍被上述一些问题困扰，私分国有资产罪在刑事立法上又表现出先天不足，理论和实践的现实矛盾值得我们进一步研究，以期能有益于实践。

由于笔者理论水平不高，实践经验有限，不足和缺漏之处，敬请各位老师批评指正。

第一章 私分国有资产罪概述

一、私分国有资产罪立法沿革

私分国有资产罪在 1979 年刑法典中没有明文规定。回顾私分国有资产罪的立法沿革，对我们了解本罪的来历、认清该罪的本质有重要作用。

1987 年 1 月 22 日，第六届全国人大常委会第 19 次会议通过的《中华人民共和国海关法》第 52 条规定：“人民法院判处没收的走私财物、物品、违法所得、走私运输工具和罚金，海关决定没收的走私货物、物品、违法所得的罚款，全部上缴国库。法院判处没收的和海关决定没收的走私货物、物品、走私运输工具，由海关依照国务院的规定处理，上缴国库。”第 55 条规定：“海关工作人员私分没收的走私货物、物品的，依照刑法第 155 条的规定追究刑事责任。海关工作人员不得购买没收的走私货物、物品；购买没收的走私货物、物品的，责令退还，并可以给予行政处分。”1988 年 1 月 21 日全国人大常委会通过的《关于惩治走私罪的补充规定》第 13 条规定：“处理走私案件没收的财物和罚金、罚款收入，全部上缴国库，不得提成，不得私自处理。私分没收的财物和罚金、罚款收入的，以贪污论处。”1990 年 9 月 7 日第七届全国人大常委会第十五次会议通过的《中华人民共和国铁路法》第 69 条规定：“铁路运输企业违反本法规定，多收运费、票款或者旅客、货物运输杂费的，必须将多收的费用退还付款人，无法退还的上缴国库。将多收的费用据为己有或者侵吞私分的，依照《关于惩治贪污罪贿赂罪的补充规定》第 1 条、第 2 条的规定追究刑事责任。”1991 年 6 月 29 日第七届全国人民代表大会常委会第二十二次会议通过的《中华人民共和国烟草专卖法》第 42 条规定：“人民法院和处理违

法案件的有关部门的工作人员私分没收的烟草制品，依照《关于惩治贪污罪贿赂罪的补充规定》第1条、第2条的规定追究刑事责任。”1996年3月17日第八届全国人大第四次会议通过的《中华人民共和国行政处罚法》第58条规定：“行政机关将罚款、没收的违法所得或者财物截留、私分或者变相私分，由财政部门或者有关部门予以追缴，对直接责任人员依法给予行政处分，情节严重构成犯罪的，依法追究刑事责任。”“执法人员利用职务上之便，索取或者收受他人财物，收缴罚款据为己有，构成犯罪的，依法追究刑事责任；情节轻微不构成犯罪的，依法给予行政处分。”以上单行刑法和行政法中的刑罚处罚条款虽然以“依照”、“依法追究刑事责任”的形式，对私分国有资产行为的处罚作了一些规定，但是并没有明确界定私分国有资产罪的概念和犯罪特征。在司法实践中，对于私分国有资产数额较大的行为，各地司法部门认识不一，或者认为不构成犯罪，或者认为应当给予行政处分，或者按贪污罪处理，其弊端是不言而喻的。

为了更加有效地保护国有资产和有力地打击各种各样私分国有资产的行为，1997年《刑法》第396条规定了私分国有资产罪。

二、私分国有资产罪立法评述

本罪的设立是我国刑事法制建设的必然要求，有助于提高对国有资产的保护力度，对于防止、遏制国有资产以单位的各种名义或渠道被侵蚀，保证国有资产的保值增值具有重要意义。从法制的角度上讲，充分体现了我国刑事法律体系的完善和深化。解决了在司法实践中查处集体私分案件无法可依的局面，是一项正确的立法，具体体现为：

（一）提供了科学的法律依据，依法惩治变相侵吞国有资产的犯罪行为。刑罚的功能或作用，传统的刑法观念认为有两个方面，即普通预防和特殊预防。假若某一种具体的行为，具有普通严重的社会危害性，又不被

刑事法律确定,只能归结为法律的不完善而引发的缺憾。私分国有资产行为的社会危害性和惩治的滞后性是不言而喻的,因此,该罪的设立为我们用法律的手段打击这类犯罪活动提供了依据。

(二)明确了罪状特征,规范了行为人责任。我国宪法明文规定:“公共财产神圣不可侵犯。”私分国有资产罪的社会危害性同贪污罪相比,不论从数量上还是范围上都有单行刑法中有过之而无不及。该罪的设立突出了侵吞国有资产用公开的、半公开的或秘密的,以及以单位的名义“合法”的渠道等多种形式的集体的罪状特征。解决了因私分国有资产的责任范围广,参加所作决定的主管人员、直接责任人员不明确等司法操作上的难题,比较准确地划定了打击的范围,即刑罚惩治的范围是私分国有资产单位直接负责的主管人员和其他直接责任人员。

(三)贯彻了罪刑相适应的原则。该原则是刑法的一项重要原则,我国刑法也作了明文规定,它是指刑罚的轻重与罪行的大小相适应,依照犯罪造成的社会危害性的大小和犯罪人主观恶性的程度决定刑罚量的选择。该罪设定的罪与罚都是适当的,尽管有人认为它是从贪污罪中分离出来的,但立法上并未将贪污罪与私分国有资产罪在适用刑罚轻重上混为一谈,贪污罪最高刑可以判死刑,而本罪最高刑仅为7年。这样的立法,既考虑了该两罪在造成直接经济损失的内容上并无质的差别,同时注意了这种私分行为方式所反映的主观恶性上的显著差别,目的在于使两种不同的犯罪都能通过其适当的刑罚量最佳的预防犯罪的效果。

(四)正确区分罪行界限,依法把握构成特征。“本罪的主体是特殊主体”,“实际上是一种纯正的单位犯罪”^①(虽然称谓上我国刑法规定的是单位犯罪,但单位犯罪与法人犯罪除了主题有不同之外,其构成犯罪的

^① 高铭喧,赵秉志.新编中国刑法学(下册)[M].中国人民大学出版社,1998.990.

理论基础大体是一致的。^①因此,笔者为方便在以后的表述中不再严格区分单位犯罪和法人犯罪。)具体的惩处表现为单罚制;侵犯的客体是国家对国有资产的所有权和国家廉政建设制度^②(构成特征具体将在第二章的构成要件中详细介绍)。这使司法实践具有更强的可操作性。

三、私分国有资产罪的概念

1997年3月14日第八届全国人民代表大会第五次会议修订的《中华人民共和国刑法》第396条第1款规定:“国家机关、国有企业、事业单位、人民团体,违反国家规定,以单位名义将国有资产集体私分给个人,数额较大的,对其直接负责的主管人员和其他直接责任人员,处3年以下有期徒刑或者拘役,并处或者单处罚金;数额巨大的,处3年以上7年以下有期徒刑,并处罚金。”私分国有资产罪以法定罪名的形式出现在刑法典中。理论上一般认为,私分国有资产罪是指国家机关、国有公司、企业、事业单位、人民团体,违反国家规定,以单位名义将国有资产集体私分给个人,数额较大的行为。

四、私分国有资产罪罪名称谓问题

罪名,是犯罪的名称或者称谓,是对犯罪本质特征或者主要特征的高度概括。^③它是刑法中的一个基本问题,无论是在刑法理论上,还是在司法时间中,都具有十分重要的意义。

目前理论界和司法实践中有三种不同的称谓:即集体私分罪、集体私分公款罪、集体私分国有资产罪。第三种称谓是目前最高人民法院和最高人民检察院两家在关于修订刑法分则罪名的司法解释的规定。笔者认为,

^① 孙国祥.论犯人犯罪[J].南京大学学报,2000.(2).

^② 马克昌.刑法学[M].高等教育出版社,2003.667.

^③ 马克昌.刑法学[M].高等教育出版社,2003.325.

罪名的称谓既要简洁，又要明了，同时反映该条罪状描述的本质特征。第一种仅反映了犯罪手段（集体私分），而没有表明犯罪的对象（国有资产）；第二种对犯罪对象的描述与本条的法律规定相悖。因为公款与国有资产两个概念在逻辑上不是同一关系，而是交叉关系。即公款包含有国有资产，也包含有集体所有的财产；而国有资产既包含有货币表示的公款，又包含有实物表示的公物，甚至还有无形资产。第三种既清楚的反映了犯罪手段，又清楚地表明了犯罪对象，同时揭示了犯罪主要的客体——国家对国有资产的所有权。所以本罪的罪名应为集体私分国有资产罪，遗憾的是“两高”没有采纳这种称谓。

Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库